



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

La posición de dominio de las empresas farmacéuticas en el mercado de productos biotecnológicos, en el marco del Derecho a la salud de los pacientes de Essalud en Lima Metropolitana, 2014 -2015.

TESIS PARA OBTENER EL TITULO PROFESIONAL DE ABOGADA

AUTORA:

Isabo Jesús Delhy Moscoso Túpac

ASESORA:

Yuly San Miguel Velásquez.

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Constitucional

Lima – Perú

2016

PÁGINA DEL JURADO

Presidente.

Secretario.

Vocal.

Dedicatoria

A mis padres, quienes con su amor infinito alimentaron mis sueños de culminar los estudios,

A los miles de pacientes del sistema de salud peruano víctimas de los inalcanzables precios de los medicamentos esenciales para lograr una vida digna.

Agradecimientos

Agradezco a quienes gentilmente me han brindado tiempo y apoyo en la elaboración de la tesis: mi asesora Dra. Yuly San Miguel Velásquez, quien marcó el camino metodológico a seguir, así también a Q.F. Dr. Javier Llamaza Jacinto, Q.F. Dr. Moisés Méndez Mondragón y Q.F. Dra. Rocío Cuba, por el valioso tiempo brindado y por el entusiasmo con el que colaboraron al desarrollo de la investigación.

DECLARACIÓN DE AUTENTICIDAD

Yo, Isabo Jesús Delhy Moscoso Túpac, identificada con DNI N° 72961635, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, Facultad de Derecho, Escuela de Derecho, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría.
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo tanto la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. La tesis no ha sido publicada ni presentada con anterioridad para obtener grado académico alguno.
4. Los datos presentados en los resultados son reales, ajustándose a la realidad problemática detectada por la investigadora, por tanto los resultados obtenidos constituyen una base sólida para la elaboración de las recomendaciones y aportes en beneficio de la sociedad.

En tal sentido asumo la responsabilidad total respecto a cualquier situación como falsedad, fraude, plagio y/u otro que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento u omisión tanto de los documentos como de información aportada; por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, julio de 2016

Isabo Jesús Delhy Moscoso Túpac

DNI N° 7296135

PRESENTACIÓN

Señores miembros del Jurado:

La presente investigación titulada «La Posición de Dominio de las Empresas Farmacéuticas En el Mercado de productos biotecnológicos, en el marco del Derecho a la Salud de los pacientes de Essalud en Lima Metropolitana, 2014-2015» que se somete a vuestra consideración tiene como objetivo explicar la figura jurídica de posición de dominio de las empresas farmacéuticas en el mercado de productos biotecnológicos, específicamente en las nuevas modalidades retratadas en el mercado nacional; esta investigación adquiere importancia porque aporta una investigación priorizando el derecho fundamental a la salud, retratando el ideal social que todo estado debe perseguir.

Así, cumpliendo con el reglamento de grados y títulos de la universidad César Vallejo, la investigación se ha organizado de la siguiente manera: en la parte introductoria se consignan la aproximación temática, trabajos previos o antecedentes, teorías relacionadas o marco teórico y la formulación del problema; estableciendo en este, el problema de investigación, los objetivos y los supuestos jurídicos generales y específicos. En la segunda parte se abordará el marco metodológico en el que se sustenta el trabajo como una investigación desarrollada en el enfoque cualitativo, de tipo de estudio orientado a la comprensión a la luz del diseño de estudios de casos. Acto seguido se detallarán los resultados que permitirá arribar a las conclusiones y sugerencias, todo ello con los respaldos bibliográficos y de las evidencias contenidas en el anexo del presente trabajo de investigación.

La autora.

ÍNDICE

	Página
Página del Jurado	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento	iv
Declaración de Autenticidad	v
Presentación	vi
Índice de Tablas	ix
Índice de figuras	xi
RESUMEN	xii
ABSTRACT	xiii
I. INTRODUCCION	1
II. PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	21
2.1 Aproximación Temática	22
2.2 Formulación del problema de investigación	26
2.2.1 Problema general	26
2.2.2 Problemas específicos	27
2.3 Justificación	27
2.4 Relevancia	29
2.5 Contribución	29
2.6 Objetivos	29
2.6.1. Objetivo General	30
2.6.2. Objetivos Específicos	30
2.7 Supuestos Jurídicos	30
2.7.1 Supuesto Jurídico General	30
2.7.2 Supuestos Jurídicos Específicos	31
III. METODOLOGÍA	32
6.1. Diseño	33
6.2. Escenario de estudio	33
6.3. Categorización de sujetos	34
6.4. Trayectoria metodológica	35
3.1 Técnicas e Instrumentos de recolección de datos	36

	Página
3.5. Técnicas e instrumentos de recolección de datos	36
3.6. Tratamiento de la Información: Unidades temáticas, categorización	38
6. 3.7. Mapeamiento	41
3.8. Rigor Científico	41
IV. RESULTADOS	45
V. DISCUSIÓN	136
5.1. Aproximación al objeto de estudio	168
VI. CONCLUSIONES	141
VII. RECOMENDACIONES	142
VIII. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	
 ANEXO	
 Anexo 1. Matriz de consistencia	 153
Anexo2. Cuadro de enfermedades y posibles tratamientos farmacológicos	154
Anexo 3. Validación de instrumentos	156
Anexo 4. Ficha de entrevista	
 Anexo 5. Solicitud de acceso a la información pública presentada ante la Procuraduría del Ministerio de Salud de fecha 07 de junio de 2016	 161
Anexo 6. Solicitud de acceso a la información pública dirigida a la Dirección General de Medicamentos, Insumos y Drogas, de fecha 07 de junio de 2016.	162
Anexo 7. Respuesta a la Solicitud de acceso a la información pública dirigida a la Dirección General de Medicamentos, Insumos y Drogas, de fecha 07 de junio de 2016.	164
Anexo 8. Transcripción de la entrevista realizada al Dr. Méndez Cornejo	165
Anexo 9. Entrevista a la Q.F. Dra. Rocío Cuba	170
Anexo 10. Oficio N° 236-2016-MINCETUR/DM	173
Anexo 11. Sentencia primera instancia –Caso Jonhson & Jonson vs. Olimed	181

Índice de Tablas

	Página
Tabla 1. Lista de medicamentos esenciales declarados por la Organización Mundial de la Salud en el año 2015 y adquiridos por el Estado peruano.	5
Tabla 2. Caracterización de los expertos calificados para la entrevista cualitativa	34
Tabla 3. Unidad temática del supuesto jurídico general	38
Tabla 4. Unidad temática del supuesto jurídico específico	38
Tabla 5. Unidad temática del supuesto jurídico específico 2	39
Tabla 6. Categorización del supuesto jurídico general	39
Tabla 7. Categorización del supuesto jurídico específico 1	40
Tabla 8. Categorización del supuesto jurídico específico 2	40
Tabla 9. Rol del Estado Respecto al Derecho a la salud y la Libre Competencia – Nivel constitucional	45
Tabla 10. Regulación internacional de las Prácticas Anticompetitivas y del Sistema de Salud (Medicamentos Biotecnológicos)	50
Tabla 11. Defensa de la libre competencia en la legislación nacional	57
Tabla 12. Análisis de fuente periodística –La República (2014-2015)	62
Tabla 13. Análisis de fuente periodística –Gestión (2014-2015)	82
Tabla 13. Actividad legislativa periodo 2014 -2015 del Congreso de la República	92
Tabla 15. Análisis de información oficial	98
Tabla 15. Análisis de trabajos de investigación	101
Tabla 16. Principales de procesos judiciales cuya controversia jurídica versa sobre medicamentos biotecnológicos	106
Tabla 17. Datos del proceso judicial entre Jonhson & Jonhson vs. OliMed Perú	107

Tabla 18. Respuesta a pregunta 1 de la entrevista	112
Tabla 19. Respuesta a pregunta 2 de la entrevista	113
Tabla 20. Respuesta a pregunta 3 de la entrevista	114
Tabla 21. Respuesta a pregunta 4 de la entrevista	116
Tabla 22. Respuesta a pregunta 5 de la entrevista	118
Tabla 23. Respuesta a pregunta 6 de la entrevista	119
Tabla 24. Respuesta a pregunta 7 de la entrevista	120
Tabla 25. Respuesta a pregunta 8 de la entrevista	122
Tabla 26. Respuesta a pregunta 9 de la entrevista	125
Tabla 27. Patentabilidad del Infliximab en el Perú	127
Tabla 28. Cuadro comparativo entre Remicade y Remsima	128
Tabla 29. Posibles competidores para el mercado relevante de Infliximab	129
Tabla 30. Costos de transporte	129
Tabla 31. Infliximab: patentes en litigio	130
Tabla 32. Costos para ESSALUD	130
Tabla 33. Contrastación de los requisitos exigidos por la jurisprudencia de la comisión de libre competencia	131
Tabla 34. Contrastación del supuesto jurídico general	132
Tabla 35. Contrastación del supuesto jurídico específico 1	133
Tabla 36. Contrastación del supuesto jurídico específico 2	134
Tabla 37. Convergencias y divergencias	137

Tabla de figura

	Página
Figura 1. Representación del mercado relevante	124
Figura 2. Prescripción médica para el tratamiento de la artritis reumatoide	125

RESUMEN

El presente trabajo de investigación se circunscribió a explicar la posición de dominio de las empresas farmacéuticas en el mercado de productos biotecnológicos, en el marco del Derecho a la salud de los pacientes de Essalud en Lima Metropolitana durante el periodo 2014-2015; determinándose fundamental la adopción de técnicas de investigación como entrevista no estructurada, observación documental y observación directa, análisis de sentencias judiciales y de ficha documental, análisis de legislación nacional y legislación comparada. Así también, los datos obtenidos fueron procesados a través del análisis comparativo y analítico, teniendo en consideración indiscutiblemente que el bien jurídico supraconstitucional protegido es el Derecho a la salud pública, en consecuencia, se determinó la existencia de posición de dominio de empresas farmacéuticas en el mercado de productos biotecnológicos en la modalidad de abuso de procesos judiciales y procedimientos administrativos como abuso de la posición de dominio, hechos que atentan contra el acceso a los medicamentos esenciales y generan grandes daños al Estado peruano.

Palabras claves: Posición de dominio, empresas farmacéuticas, productos biotecnológicos, abuso de posición de dominio, acceso a medicamentos esenciales.

ABSTRACT

This research was limited to explain the dominance of pharmaceutical companies in the market of biotech products, under the right to health of patients Essalud in Lima during the period 2014-2015; determining the adoption of key research techniques such as unstructured interviews, documentary observation and direct observation, analysis of court judgments and documentary record, analysis of national legislation and comparative law. Also, the data obtained were processed through comparative and analytical analysis, taking into consideration indisputably the protected supraconstitutional legal right is the public health, therefore, it was determined the existence of a dominant position of pharmaceutical companies in the market of biotech products in the form of abuse of judicial proceedings and administrative proceedings for abuse of dominant position, acts that threaten access to essential medicines.

Keywords: Position domain, pharmaceutical companies, biotechnology products, abuse of dominant position, access to essential medicines.